

РАЗРАБОТКА ПОНЯТИЙ ИНВЕСТИЦИОННОГО ПРАВА КАК ОДНО ИЗ УСЛОВИЙ ГАРМОНИЗАЦИИ ПРАВОВЫХ ОСНОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Проанализированы правовые проблемы в сфере инвестиционной деятельности. Конкретизировано определение «инвестиции». Внесены предложения по совершенствованию и дополнению Инвестиционного кодекса Республики Беларусь

Ключевые слова: *инвестиции, объекты инвестиционной деятельности, формы инвестиционной деятельности, инвестиционная деятельность, инвестиционный договор.*

В Республике Беларусь, как и в других государствах постсоветского пространства, уделяется внимание развитию инвестиционного законодательства. В 2001 году принят Инвестиционный кодекс Республики Беларусь [1]. 6 августа 2009 года в развитие его положений был издан Декрет Президента Республики Беларусь № 10 «О создании дополнительных условий для инвестиционной деятельности в Республике Беларусь» [2] и постановление Совета Министров Республики Беларусь от 6 ноября 2009 года № 1449 «О мерах по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10» [3], утвердившее примерную форму инвестиционного договора с Республикой Беларусь или административно-территориальной единицей. В ближайший год планируется разработка и принятие новой редакции Инвестиционного кодекса Республики Беларусь. В названном кодексе содержатся понятия «инвестиции», «объекты инвестиционной деятельности», «формы инвестиционной деятельности». Ключевым из них является, безусловно, первое, но в то же время оно раскрывается в тесной взаимосвязи с двумя последующими понятиями. В свою очередь данное понятие, закрепленное в ст. 1 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, не содержит в себе всех признаков (или назовем их основными), свойственных опосредуемому им явлению, и требует разработки.

В литературе отсутствует какое-либо общепринятое определение «инвестиции» в юридическом смысле, которое к тому же является малоизученным, так как основное внимание учеными уделялось исследованию содержания категории «иностранные инвестиции». Указанное понятие является ключевой экономической категорией, в отношении определения содержания которой среди ученых-экономистов различных государств также отсутствует единое мнение. Тем не менее, в последние годы в экономической теории наметилась тенденция к выработке общего (единого) понятия «инвестиции», включающего в себя основные признаки данного явления.

По поводу использования названного термина до начала 90-х годов XX века в экономической литературе у авторов нет единой позиции: одна группа авторов указывает, что «в рамках централизованной плановой экономики он не использовался, а речь всегда шла о капитальных вложениях», но затем отмечает, что инвестиции отождествлялись с капитальными вложениями [4; с.7], другая - указывает, что он использовался как аналог понятия «капитальные вложения», а применительно к централизованной плановой системе - «валовые капитальные вложения», под которыми понимались «все затраты на воспроизводство основных и оборотных фондов» [5; с.9], согласно позиции третьей группы - в отечественной литературе советского периода «инвестиции не только отождествлялись с капитальными вложениями, но и подчеркивался долгосрочный характер этих вложений» [6, с. 17].

По мере перехода к рыночной экономике и с развитием финансовых институтов содержание понятия «инвестиции» претерпело изменения, вернее, оно стало, на наш

взгляд, больше соответствовать традиционному его пониманию как «потоку вложений средств, с определенной целью отвлеченных от непосредственного потребления» [7, с.6].

Анализируя определение инвестиций, содержащееся в ст. 1 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, следует отметить, что по содержанию оно является широким и включает в себя определение инвестиций, осуществляемых как в форме капитальных вложений, так и в иных формах (например, путем заключения договора банковского вклада (депозита)). В то же время в литературе выделяют достаточно большое количество признаков инвестиций, многие из них названы автором в ее работе [8 с.50-51]. Указанные признаки можно считать общими для понятия «инвестиции», применимыми к отдельным видам инвестиций. В то же время одним из основных здесь будет второй признак, определяющий инвестиции как имущество, отвлеченное от целей удовлетворения текущих потребностей, которые удовлетворяются за счет иных средств, также именуемых имуществом. Этот признак наиболее полно отражает природу, название инвестиций.

К сожалению, указанный признак (инвестиции как имущество, отвлеченное от целей удовлетворения текущих потребностей, которые удовлетворяются за счет иных средств, также именуемых имуществом, или как «направленность на создание материальных или духовных благ, а не на личное потребление») отсутствует в законодательном определении инвестиций в Республике Беларусь.

На практике данный признак проявляется в том, что момент вложения инвестиций и момент получения прибыли (достижения иного значимого результата) не совпадают и разделены между собой определенным, достаточно длительным промежутком времени (не менее месяца).

Также определение инвестиций должно содержать максимально широкий перечень объектов гражданских прав, за исключением нематериальных благ, которые могут выступать в форме инвестиций, при этом также необходимо указать, что этот перечень не является исчерпывающим, в его состав входят объекты, не изъятые из оборота и не ограниченные в обороте. К тому же это будет соответствовать последним тенденциям понимания инвестиций в юридической литературе [9, с.30].

В осуществлении инвестиционной деятельности участвуют не менее двух субъектов, интересы которых необходимо учитывать в процессе правового регулирования инвестиционных отношений, а именно: инвестор (имеет свои индивидуальные интересы, чаще всего получение прибыли (дохода), реципиент инвестиций (например, какое-либо действующее предприятие, его интерес заключается, как правило, в получении инвестиций для расширения, модернизации производства). Государство иногда не принимает непосредственного участия в реализации инвестиций, но независимо от этого оно всегда заинтересовано в развитии экономики, решении вопросов сокращения уровня безработицы и других социальных проблем, что проявляется в содержании инвестиционного законодательства.

В связи с этим в юридической литературе появилась новая категория «гармония в инвестиционных отношениях». По мнению А.В. Ведерникова, «она складывается из совпадения или сочетания интересов, как минимум, трех сторон: инвестора, реципиента и принимающего государства... и отсутствие интереса в предполагаемой инвестиции хотя бы у одной из трех сторон приведет к тому, что инвестиция либо не состоится, либо принесет больше вреда, чем пользы» [10, с.11]. Поэтому согласно позиции указанного автора, «цель государственного регулирования инвестиционной деятельности должна заключаться в том, чтобы благоприятствовать расширению гармоничных инвестиционных отношений и не допускать инвестиционных отношений с пороком интересов» [10, с.11]. Таким образом, инвестиционная деятельность должна обеспечивать интересы всех сторон инвестиционных отношений и не причинять вреда в первую очередь экономическому развитию государства, того или иного реципиента инвестиций.

Исходя из вышеизложенного, с юридической точки зрения под инвестициями следует понимать объекты гражданских прав (за исключением нематериальных благ),

включая денежные средства, оборудование, иное имущество, принадлежащие инвестору на праве собственности или ином вещном праве, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации продукции, выполняемых работ и услуг участников гражданского оборота, имущественные права, не ограниченные в обороте и не изъятые из оборота в соответствии с законодательством Республики Беларусь, вкладываемые инвестором на определенный срок в объекты инвестиционной деятельности в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения как индивидуальных целей инвестора, так и положительного социального эффекта, иного значимого результата.

При анализе понятия «инвестиции» необходимо иметь в виду, что оно раскрывается через само это определение и в неразрывной связи с такими понятиями, как «инвестиционная деятельность», «объекты инвестиционной деятельности», «формы инвестиционной деятельности» [8, с. 64-76].

Если соотнести определение «инвестиционная деятельность», содержащееся в ст. 2 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь, с имеющимся в литературе [8, с.64] и предложенным нами понятием «инвестиции», то под инвестиционной деятельностью следует понимать вложение инвестиций в объекты предпринимательской и (или) иной деятельности и осуществление практических действий по реализации инвестиций в целях получения прибыли (дохода) и (или) достижения как индивидуальных целей инвестора, так и положительного социального эффекта, иного значимого результата. Названный кодекс не содержит легального определения понятий «объекты инвестиционной деятельности», «формы инвестиционной деятельности», а раскрывает их содержание через установленный перечень. На наш взгляд, под объектами инвестиционной деятельности следует понимать материальные и нематериальные блага (имущество, работы, услуги) в виде объектов гражданских прав, нечто, во что вкладываются инвестиции [8, с.67]. При этом мы не разделяем позицию тех авторов, которые рассматривают категории «инвестиции» и «объекты инвестиционной деятельности» как синонимы [8, с.68]. Под формой инвестиционной деятельности мы предлагаем понимать способ, с помощью которого инвестиции вкладываются в тот или иной объект инвестиционной деятельности и осуществляется практическая реализация инвестиций [8, с.70]. На основе анализа автором проблемы договорной формы осуществления инвестиционной деятельности, имеющей место в литературе [8, с.73-76], инвестиционный договор является общей формой вложения инвестиций, осуществления инвестиционной деятельности, реализации инвестиционного проекта [8, с.76].

По своей правовой природе инвестиционный договор как юридическое явление - это собирательное понятие, группа договоров, опосредующих осуществление инвестиционной деятельности, в том числе и в процессе реализации инвестиционного проекта. Им может быть уже известный гражданскому праву тип, вид договора, и тогда правовая природа инвестиционного договора совпадает с правовой природой названных договоров.

Это позволяет сделать вывод о том, что уже известные типы гражданско-правовых договоров являются инвестиционными теоретически (инвестиционными договорами в широком смысле), сами по себе инвестиции не обуславливают специфику их правовой природы. Например, в договоре строительного подряда, купли-продажи жилого дома, акций на вторичном рынке ценных бумаг инвестиции выступают в форме цены, являются финансовыми, но могут быть и в виде капитальных вложений. Данные договоры не используют термин «инвестиции», мы понимаем лишь дополнительно их экономическую сущность как инвестиционных.

В качестве собственно инвестиционного договора (договора инвестиционного характера) следует рассматривать договоры, в которых инвестиции имеют самостоятельный статус: именно по поводу них, порядка их вложения заключается договор. В таких договорах инвестиции чаще всего выступают в форме

капиталовложений. Как правильно отмечает В.В. Кафарский, квалифицирующим признаком такого инвестиционного договора является предмет договора, включающий две составляющие инвестиционных отношений: материальную (инвестиция) и юридическую (действия, направленные на осуществление инвестирования). При этом предмет инвестиционного договора должен соответствовать количественным и качественным характеристикам объекта инвестиций [11, с.10]. В большинстве случаев по своему содержанию такие договоры связаны с реализацией инвестиционных проектов. Названные договоры предопределяют специфику обязательства (гражданско-правового обязательственного правоотношения), возникающего из такого договора, будучи его материальным объектом [11, с. 10] (такие обязательства именуются в литературе инвестиционными, складываются по поводу инвестиций и носят, как правило, производственный характер - прим. автора). Как правило, «юридические и фактические действия, вытекающие из такого инвестиционного договора, направлены не на сохранение прежнего состояния переданных средств (инвестиций - прим. автора), а на получение материализованного результата. Если данная цель не достигнута, то инвестиционное обязательство считается невыполненным» [12, с.54].

Само по себе понятие «инвестиционный договор» является широким по своему содержанию. Оно включает в себя собственно инвестиционные договоры (договоры инвестиционного характера) и инвестиционные договоры в широком смысле. Отличительным признаком первых из указанных договоров является предмет этого договора - вложение инвестиций. В инвестиционных договорах в широком смысле вложение инвестиций является лишь элементом договора в дополнение к его предмету (эти договоры регулируют порядок осуществления инвестиционной деятельности в целом и являются основаниями возникновения инвестиционных обязательств как составного элемента этих договоров и соответственно гражданских относительных правоотношений, возникающих на их основе).

Под инвестиционным обязательством мы предлагаем понимать обязательство, материальным объектом которого со стороны инвестора являются инвестиции, а юридическим - действия инвестора по вложению, использованию инвестиций. Термин «инвестиционное обязательство» следует рассматривать как синоним понятия «договор», так и как обязанность в рамках договора [12, с.16-17; 13; с. 145-146,196]. Содержание инвестиционного обязательства определяется в зависимости от сфер вложения инвестиций и вида договора, на основании которого оно возникает.

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что основаниями возникновения инвестиционных обязательств могут быть различные договоры, связанные с осуществлением инвестиционной деятельности, в том числе и при реализации инвестиционных проектов. В связи с этим необходимо ч. 1 ст. 6 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь дополнить предложением следующего содержания: «Основаниями возникновения инвестиционных обязательств могут быть различные договоры, связанные с осуществлением инвестиционной деятельности».

Практическое значение рассмотрения конструкции «инвестиционный договор» и соответственно «инвестиционное обязательство» в какой-либо сфере и закрепление его в ч. 1 ст. 6 Инвестиционного кодекса Республики Беларусь состоит в том, чтобы обеспечить таким договорам защиту (прежде всего собственно инвестиционным договорам), предусмотренную инвестиционным законодательством Республики Беларусь, и правовое регулирование, соответствующее их сути с возможным дальнейшим предоставлением государственной поддержки.

Л и т е р а т у р а

1. Инвестиционный кодекс Республики Беларусь от 22 июня 2001 г. // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. - 2001. - № 62. - 2/780; 2006. - № 122. - 2/1256; 2008. - № 172. - 2/1469; № 175. - 2/1494; 2009. - № 276. - 2/1607.

2. О создании дополнительных условий для инвестиционной деятельности в Республике Беларусь: Декрет Президента Респ. Беларусь. 6 авг. 2009 г., № 10 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. - 2009. - № 188. - 1/10912; 2010. - № 222. - 1/11948.
3. О мерах по реализации Декрета Президента Республики Беларусь от 6 августа 2009 г. № 10: Постановление Совета Министров Респ. Беларусь, 6 нояб. 2009 г., № 1449 // Нац. реестр правовых актов Респ. Беларусь. - 2009. - № 276. - 5/30737.
4. Инвестиции: учеб. пособие / Г.П. Подшиваленко [и др.]. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Кнорус, 2004. - 197 с.
5. Деева А.И. Инвестиции: учеб. пособие / А.И. Деева. - М.: Экзамен, 2004. - 318с.
6. Инвестиции: учебник / С.В. Валдайцев [и др.], под ред.: В.В. Ковалева [и др.]. - М.: Велби: Проспект, 2004. - 440 с.
7. Орлова Е.Р. Инвестиции: курс лекций / Е.Р. Орлова. - 2-е изд., доп. и пер. - М.: Омега-Л, 2004.- 192 с.
8. Цегельник О.В. К вопросу о содержании понятия «инвестиции» в законодательстве Республики Беларусь / О.В. Цегельник // Промышл.-торг. право. - 2006. - № 1. - С. 44-76.
9. Мороз С.П. Теоретические проблемы инвестиционного права (гражданско- правовой аспект): автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03 / С.П. Мороз; Каз. гуманитар.-юрид. ун-т. - Алматы, 2005. - 54 с.
10. Ведерников А.В. Иностранные инвестиции в Российской Федерации. Правовые аспекты: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03/ А.В. Ведерников; Урал. гос. юрид. акад. - Екатеринбург, 2004. - 23 с.
11. Кафарський В.В. Інвестиційні договори в Україні: поняття, види, зміст, правові регулювання: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / В.В. Кафарський; Ін-т держави і права Нац. акад. наук України. - Київ, 2006. - 20 с.
12. Муравьев Б.В. Инвестиционные обязательства в строительстве / Б.В. Муравьев // Юрист. - 2001. - № 3. - С. 44-59.
13. Симеон О.Э. Инвестиционные и инновационные правоотношения: перспективы развития публичной и частной сфер / О.Э. Симеон. - Киев: Ін Юре, 2005.-416 с.

Цегельник О. В. Розробка понять інвестиційного права як одна з умов гармонізації правових основ підприємницької діяльності

Анотация. Проаналізовано правові проблеми у сфері інвестиційної діяльності. Конкретизовано визначення «інвестиції». Внесені пропозиції із вдосконалення і доповнення Інвестиційного кодексу Республіки Білорусь.

Ключові слова: інвестиції, об'єкти інвестиційної діяльності, форми інвестиційної діяльності, інвестиційна діяльність, інвестиційний договір.

Tsegelnik O. V. The working-out of main categories of investment law is one of the conditions of harmonization of legal bases for business activity.

Annotation. Legal problems are analysed in the field of investment activity. Determination of «investment» is specified. Suggestions are brought in on perfection and addition of the Investment code of Republic Byelorussia .

Key words: investments, objects of investment activity, forms of investment activity, investment activity, investment agreement.

Цегельник Ольга Владимировна - к.ю.н., доцент кафедры финансового права и правового регулирования хозяйственной деятельности Белорусского государственного университета, г. Минск, Республика Беларусь.